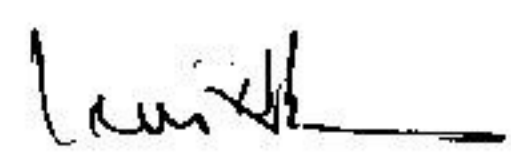
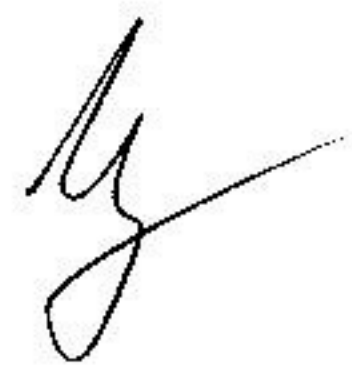


TESIS DOCTORAL

**"POSIBILIDAD DE MEDIACION DE LA
ACCION CIVIL TRAMITADA EN EL FUERO
PENAL"**

AUTORA:

DRA. ANDREA FABIANA RAÑA



INDICE

- **PROLOGO. PAG. 1.**
- **LA MEDIACIÓN: NUEVO MECANISMO DE RESOLUCIÓN DE CONTROVERSIAS Y LAS MODIFICACIONES SUFRIDAS EN TAN CORTO TIEMPO. FUNDAMENTOS DE SU APARICION Y LA NECESIDAD DE SU MODIFICACIÓN Y/O COMPLEMENTACION. PAG. 4.**
- **LEY 24.573. MEDIACIÓN Y CONCILIACIÓN. PAG. 8.**
- **CUESTIONAMIENTOS A LA CONSTITUCIONALIDAD DE LA LEY DE MEDIACION PREJUDICIAL Y OBLIGATORIA. PAG. 25.**
- **DELITO CRIMINAL Y CIVIL: EL ACTOR CIVIL. PAG. 31.**
- **EL ACTOR CIVIL: ANALISIS DE SU INTERVENCIÓN EN EL PROCESO PENAL Y CIVIL. PAG. 56.**
- **LA MEDIACION: COMPATIBILIDAD O INCOMPATIBILIDAD CON LAS NORMAS CONTENIDAS EN EL CODIGO PROCESAL CIVIL DE LA NACION. PAG. 72.**
- **EL ACUERDO INCUMPLIDO: SU EJECUCION Y NECESIDAD DE HOMOLOGACION. PAG. 88.**
- **JURISPRUDENCIA DENEGATORIA DE LA APLICACIÓN DE LA**

**MEDIACIÓN A LA ACCION CIVIL TRAMITADA EN SEDE PENAL.
PAG. 95.**

- **LA ACCION CIVIL TRAMITADA EN SEDE PENAL Y SU
POSIBILIDAD DE MEDIACION. LEY 24573 Y ART. 1097 CODIGO
CIVIL. JURISPRUDENCIA. PAG. 101.**
- **LEY DE MEDIACIÓN DE LA ACCIÓN CIVIL TRAMITADA EN SEDE
PENAL CORRESPONDIENTE A LA PROVINCIA DE CÓRDOBA.
PAG. 104.**
- **PROYECTO. PAG. 106.**
- **CONCLUSIONES. PAG. 112.**
- **BIBLIOGRAFIA. PAG. 119.**

Prólogo

La presente tesis doctoral titulada "La mediación de la acción civil tramitada en el fuero penal", tiene por objeto demostrar al lector la opinión de su autora en relación a las posibilidades de implementar el instituto de la mediación en esta temática particular. La finalidad de este trabajo es la de evidenciar que, si bien la situación de colapso judicial es por todos conocida, existen herramientas que pueden colaborar para agilizar la instancia judicial y que para ello no se requieren modificaciones legislativas de importancia. Que la misma legislación existente es la que permite su empleo y que justamente no se la utiliza por la existencia de incompatibilidades con otras normas que no han sido tenidas en cuenta por el legislador al tiempo del estudio de la ley de mediación y su posterior sanción.

Por ello, el objetivo fundamental del trabajo consiste en estudiar y analizar pormenorizadamente cada una de las normas que evidencian algún grado de incompatibilidad con la propuesta del trabajo, y luego de ello, advirtiendo que la situación no es tal, culminar esta tesis con la elaboración de un proyecto de modificación legislativa que posibilite la mediación de las acciones civiles tramitadas en sede penal. En este sentido, el citado proyecto procura brindar diferentes propuestas: en algunos casos tomando como referencia los cuestionamientos obrantes en diferentes resoluciones judiciales, y en otros, haciendo referencia a posturas doctrinales y medidas legislativas adoptadas en nuestro país a nivel provincial.

Los motivos por los cuales he seleccionado este tema de investigación se vinculan a mi actividad académica, ya que he cursado -entre otros- un

posgrado en "Mediación y Resolución Alternativa de Conflictos" (UB) que me introdujo en el tema en épocas en que el instituto de la mediación era desconocido en nuestro país, como así también, a mi desempeño profesional que siempre ha estado ligado a la administración de justicia en el fuero penal. Finalmente, en esta tesis doctoral procuré enlazar los conocimientos adquiridos tanto en el campo de la mediación como en el fuero penal y aplicarlos a la acción civil tramitada en sede penal con la elaboración de un proyecto de modificación legislativa que posibilite llevar a la práctica el instituto y posibilitar de este modo su resolución mediante un método alternativo de solución de controversias.

Para ello, intentaré establecer en primer lugar, cuál es la situación que en la actualidad impera en la justicia, señalaré los principales factores que contribuyen a que nuestro sistema de justicia sea catalogado como colapsado y en base a ellos, introduciré al lector en el campo de la mediación como herramienta colaborativa de la justicia, brindando los fundamentos de la aparición del instituto, su utilización en nuestro país y la necesidad de complementación y/o modificación a efectos de extender su empleo a otros ámbitos del derecho. Me referiré a la normativa que, en nuestro país, regula la mediación y analizaré las normas constitucionales que han sido presentadas como incompatibles con el instituto, abordaré los cuestionamientos que jurisprudencialmente se han presentado en torno a la supuesta inconstitucionalidad de la mediación prejudicial a los fines de demostrar que la mediación es viable pero no se la aplica por incompatibilidad con otras normas, resultando necesaria la elaboración de proyectos de modificaciones legislativas que resuelvan la cuestión. Mediante un mecanismo más didáctico de formulación de preguntas y respuestas, estableceré las similitudes y

diferencias entre el procedimiento penal, civil y las particularidades de la inserción de la acción civil en el proceso penal, para posteriormente circunscribirme al tratamiento normativo de la acción civil y a los casos jurisprudenciales en donde se sentaron criterios que han delineado la participación del actor civil y su actividad en el proceso. Analizaré también, la supuesta incompatibilidad de la mediación con las disposiciones contenidas en el CPCyN., los efectos del acuerdo de mediación, su incumplimiento, ejecución y la necesidad o no de homologación. Esta tesis doctoral finalizará con la elaboración de un proyecto de modificación legislativa que posibilitará la implementación de la mediación en las acciones civiles tramitadas en el fuero penal, ofreciendo distintas opciones para cumplir con el objetivo propuesto.

Dra. Andrea Fabiana Raña

LA MEDIACIÓN: NUEVO MECANISMO DE RESOLUCIÓN DE CONTROVERSIAS Y LAS MODIFICACIONES SUFRIDAS EN TAN CORTO TIEMPO. FUNDAMENTOS DE SU APARICION Y LA NECESIDAD DE SU MODIFICACIÓN Y/O COMPLEMENTACION.

El instituto de la Mediación, si bien en nuestro país se conoce desde aproximadamente el año 1991, es un mecanismo de resolución de conflictos utilizado en el mundo desde hace muchos años. Dicha herramienta ha sido pensada e implementada a efectos de cooperar en la ardua tarea consistente en el logro de la pacificación social.

La mediación básicamente consiste en una negociación. Esta negociación se caracteriza por encontrarse asistida por un tercero que debe reunir la condición de ser neutral, imparcial y aceptado por las partes en conflicto. La finalidad de este tercero es la de actuar como un modelador de opinión y pensamiento, como un facilitador de la comunicación para acercar a las partes a efectos de generar el clima propicio que posibilite el tratamiento de un posible acuerdo.

El incesante crecimiento cualitativo y cuantitativo de los conflictos ha provocado una sensación de insatisfacción en los integrantes de la sociedad. Los cambios tecnológicos, la especificidad y modernización de técnicas delictuales se han convertido en un verdadero escollo para la pacificación social. Por otra parte, la estructura judicial a pesar de haber sido modificada, con la creación de nuevos Juzgados y Secretarías y de haber recepcionado en algunos casos los valiosos aportes de las nuevas tecnologías y básicamente el de la informática, parecen no resultar herramientas suficientes para la

sobrecarga de litigios que esperan resolución en los estrados judiciales. Todo ello, ha provocado en el ámbito judicial y en la sociedad una sensación de insatisfacción generalizada y duras críticas hacia los integrantes del Poder Judicial porque en muchos casos se imparte justicia tardíamente.

En el ámbito judicial preocupa y ocupa esta situación y se vivencia una época de crisis. El sentido original del vocablo crisis¹ se vincula con juicio, elección y básicamente atañe a la terminación de un acontecer en un sentido u otro. La crisis estaría entonces resolviendo una situación para arribar a otra, nueva, que presenta sus propios problemas.

El significado más generalizado del término crisis se vincula con esta nueva situación y el énfasis está dado en la nueva problemática que genera. Por tal motivo, en general se entiende por crisis una situación de cambio, una etapa peligrosa que puede generar algo beneficioso o pernicioso para la entidad que la experimenta.

Una de las características más asociadas a una situación de crisis es su carácter súbito y acelerado, nunca se presenta como algo gradual, normal, se percibe como una situación contraria a toda permanencia y estabilidad. Las crisis generalmente manifiestan un abismo entre un pasado - no considerado vigente o influyente - y un futuro - aún no constituido o totalmente definido -. El ingreso a una fase de crisis implica el tránsito en un ámbito vivenciado como caótico, con manifestaciones de desorientación, inseguridad, desconfianza y desesperación.

¹Diccionario de Filosofía, Ferrater Mora, J., Editorial Ariel S.A., Barcelona, Tomo I, págs. 728/730.

Justamente, esta crisis conceptualizada bajo la acepción de cambio, de modificación, es la que permite el análisis de nuevas propuestas, la implementación de nuevos proyectos, el análisis de la posibilidad de incorporación de institutos utilizados en otros países, que adaptados a nuestra idiosincrasia, puedan actuar positivamente en la tarea de paliar la situación de crisis antes referenciada.

En este sentido, el Ministerio de Justicia, mediante resolución 297/91, a principios del año 1991 creó una Comisión integrada por los Señores Jueces: Gladys S. Alvarez, Zulema D. Wilde, Elena Highton, Luis M. Gaibrois y los Doctores Carlos Arianna y Eduardo Zannoni quienes confeccionaron un proyecto de Mediación posteriormente utilizado como antecedente de la Ley 24.573.

Con fecha 8 de noviembre de 1994 el Poder Ejecutivo remitió al Poder Legislativo un proyecto de ley sobre Mediación y Conciliación. Con fecha 29 de marzo de 1995, la Honorable Cámara de Senadores de la Nación sancionó la ley 24.573 de Mediación y conciliación².

La mentada ley ha sido diagramada en diez secciones y contiene 40 artículos. Dicha ley, ha sido reglamentada en reiteradas oportunidades a saber: Decreto 10213, Decreto 4774 y Decreto 91/985.

Los Decretos 1021 y 477 han sido derogados por el Decreto 91/98. En

² Ley 24.573, sancionada el 4/10/95, publicada el 27/10/95 en el Boletín Oficial.

³ Decreto 1021, publicación Boletín Oficial el 28/1/95.

⁴ Decreto 477, publicación Boletín Oficial el 2/5/96, n° 28.389.

⁵ Decreto 91/98, Adla, LVIII-A.

la actualidad este decreto es la única normativa reglamentaria vigente de la ley 24.573 de Mediación y Conciliación.